



ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА – ДОБРИЧ

гр. Добрич - 9300, ул. "Д-р К. Стоилов" № 7,
тел.: 058/605528, факс: 058/600496, e-mail: op_dobrich@prb.bg

Изх. № 301/2019 г.

Дата: 19.06.2019 г.

До
Административен съд
гр. Добрич

П Р О Т Е С Т по чл.186, ал.ІІ във вр. с чл.185 от АПК

от

Веселин Василев Вичев,
прокурор в Окръжна прокуратура гр. Добрич

Уважаеми Административни Съдии,

При проверка по реда на надзора за законност по преписка № 301/2019 г. по описа на Окръжна прокуратура гр. Добрич, която е била образувана на 30.05.2019 г. по повод получена в същата прокуратура резолюция от 27.05.2019 г. от Върховна административна прокуратура по тяхна преписка № 789/2019 г. - ІІ, е било установено, че в **Наредба № 1 за осигуряване на обществения ред, поддържането и опазването на общинската собственост и околната среда на територията на община Добричка, приета с Решение № 158 от 31.03.2016 г. на Добрички общински съвет, в сила от 21.04.2016 г., изм. с Решение № 453 от 26.01.2017 г., в сила от 31.01.2017 г., се съдържат разпоредби, които се намират в противоречие с разпоредба, представляваща нормативно разрешение от по-висок ранг.**

По естеството си общинската наредба е нормативен административен акт по определението на чл.75, ал.І от АПК, защото съдържа административно-правни норми, отнася се за неопределен и неограничен брой адресати и има

многократно правно действие. В същия мисъл е и дефиницията на чл.1а от Закона за нормативните актове /ЗНА/.

Следователно, при въвеждане на правните норми е недопустимо да се пренебрегне рамката на чл.76, ал.ІІІ от АПК, според която общинските съвети издават нормативни актове, с които уреждат съобразно нормативните актове от по-висока степен обществени отношения с местно значение. Идентично е и правилото на чл.8 от ЗНА.

I. Съгласно чл.8, ал.І от Наредбата се забранява продажбата на пиротехнически средства и изделия на малолетни и непълнолетни лица.

Регулацията на горното не е пропусната от законодателя.

По силата на чл.8, ал.ІІ от Закона за оръжията, боеприпасите, взривните вещества и пиротехническите изделия пиротехническите изделия, според предназначението и степента си на опасност, се подразделят на три категории – фойерверки, сценични пиротехнически изделия, други пиротехнически изделия. Фойерверките, от своя страна, се подразделят на четири категории – F1, F2, F3 и F4.

Според чл.48, ал.ІІ, т.1 от Закона за оръжията, боеприпасите, взривните вещества и пиротехническите изделия се забранява продажбата на фойерверки от категория F1 на лица под 12 години, от категория F2 – на лица под 16 години, и от категория F3 – на лица под 18 години.

Или, унифицираната забрана, въведена от местния орган на власт в наредбата, е при пълно незачитане на закона.

II. От една страна, с чл.20, ал.І от Наредбата се забранява на лица, навършили 14 години, но ненавършили 18 години, да пребивават на обществени места след 22:00 часа, освен когато са придружени от родител, попечител, настойник или лица, полагащи грижи за непълнолетни на друго правно основание, или пълнолетно дееспособно лице, снабдено с писмен документ за изразено съгласие от родител, попечител, настойник или лица, полагащи грижи за непълнолетни на друго правно основание. А съгласно чл.20, ал.ІІІ от Наредбата: „При нарушаване на разпоредбите по ал.1 и ал.2 на виновните лица се налага наказание глоба в размер от 100 до 500 лева за физически лица и имуществена санкция в размер от 500 до 1000 лева за юридическите лица и едноличните търговци.“

От друга страна, с нормите на чл.8, ал.ІІІ и ал.ІV от Закона за закрила на детето се задължават родителите, настойниците, попечителите или другите лица, които полагат грижи за дете, да го придружават на обществени места след 20,00 часа, ако детето не е навършило 14-годишна възраст, съответно след 22,00 часа, ако детето е навършило 14-, но не е навършило 18-годишна възраст, а ако родителите, попечителите или другите лица, които полагат грижи за дете, не могат да го придружат, да осигурят пълнолетно дееспособно лице за негов

придружител на обществени места след 22,00 часа, ако детето е навършило 14-, но не е навършило 18-годишна възраст.

С разпоредбата на чл.45, ал.ІІ от Закона за закрила на детето е въведен състав на административно нарушение, за който допусне от 22,00 часа до 6,00 часа дете в управляван от него търговски обект в нарушение на чл.8, ал.ІІІ и ал.ІV от същия закон и по този начин всъщност е регламентирана забрана за подобно поведение под страх от наказание. Размерът на санкциите е глоба или имуществена санкция от 2000 до 5000 лева – при първо нарушение, и глоба или имуществена санкция от 5000 до 8000 лева – при повторно нарушение.

Следва да бъдат подчертани две обстоятелства – първо, законовите разпоредби са императивни, и, второ, с тях се въвежда режим за самостоятелно и за придружено пребиваване на обществени места, диференцирани според възрастта на детето.

Както е известно, според чл.2 от Закона за закрила на детето, дете по смисъла на закона е всяко физическо лице до навършването на 18 години.

Съгласно чл.3, ал.І от Закона за нормативните актове законът е нормативен акт, който урежда първично или въз основа на Конституцията, обществени отношения, които се поддават на трайна уредба, според предмета или субектите в един или няколко института на правото или техни подразделения.

Това означава, че тези норми регулират и то пряко съответните обществени отношения винаги по начина, избран от законодателя, и това положение трае до последваща промяна или отмяна по волята на Народното събрание.

А обществените места, където се развиват въпросните обществени отношения са определените с §1, т.1 от допълнителната разпоредба на Наредбата за специализирана закрила на деца на обществени места, т.е. общодостъпни за всяко лице места, като обществен транспорт, заведения за хранене, търговски, спортни или развлекателни обекти, кина, театри, стадиони, зали и други /действително, последната легална дефиниция е формулирана за нуждите на подзаконовия акт, в който се съдържа, но същата следва да намери приложението съгласно чл.37, ал.І от Указа за прилагане на Закона за нормативните актове/. Това са общодостъпни за всяко лице места, като обществен транспорт, заведения за хранене, търговски, спортни или развлекателни обекти, кина, театри, стадиони, зали и други. Необходимо уточнение е, че изброяването в дефиницията не е крайно, което е видно както от употребения предлог „като“, сочещ примерно посочване, но и от прилагателното „други“, знак, че изброяването може да продължи. Акцентът обаче е на използвания израз „общодостъпни за всяко лице места“.

Систематичното тълкуване на изброените норми указва категорично, че пространствата, в които протичат социалните феномени, предмет на визираната местна наредба, се включват в понятието за обществени места според легалната

дефиниция на Наредбата за специализирана закрила на деца на обществени места.

Следователно, регламентацията на чл.8, ал.ІІІ и ал.ІV, респ. на чл.45, ал.ІІ от Закона за закрила на детето, се прилага такава, каквато е и без изключения в случаите, когато става въпрос за пребиваване на дете на обществени места.

С оглед изложеното, ясно доловима е разликата в режима, предвиден с чл.20, ал.І от местната наредба и приложимите норми от Закона за закрила на детето. Това е така, защото режимът за пребиваване на деца на обществени места, според законодателя, е диференциран според възрастта – до 14 години и от 14 години до 18 години, а според общинската наредба, при стриктното тълкуване на нейния чл.20, ал.І, а това е задължително, когато става дума за рестрикция, се достига до извод, че децата до 14 години могат да посещават самостоятелно въпросните обществени места, а не само до 20,00 часа, както е според закона.

Относно санкционната разпоредба на чл.20, ал.ІІІ от Наредбата достатъчно е да бъде направено сравнение на предвидените в нея санкции /на размера на същите/ с размера на санкциите, които законодателят е въвел с чл.45, ал.ІІ от Закона за закрила на детето, за да се установи незаконосъобразността ѝ.

С оглед изложеното, на основание чл.126, пр.2, чл. 186, ал.ІІ във вр. с чл.185 от АПК,

ПРЕДЛАГАМ:

Да отмените разпоредбата на чл.8, ал.І от Наредба № 1 за осигуряване на обществения ред, поддържането и опазването на общинската собственост и околната среда на територията на община Добричка, тъй като същата противоречи на чл.8, ал.ІІ във вр. с чл.48, ал.ІІ, т.1 от Закона за оръжията, боеприпасите, взривните вещества и пиротехническите изделия, защото въвежда унифицирана забрана за продажба на пиротехнически изделия на деца, която е непозната за закона.

Да отмените разпоредбите на чл.20, ал.І и ал.ІІІ от Наредба № 1 за осигуряване на обществения ред, поддържането и опазването на общинската собственост и околната среда на територията на община Добричка, тъй като първата разпоредба противоречи на чл.8, ал.ІІІ и ал.ІV от Закона за закрила на детето, защото при стриктното ѝ тълкуване се достига до извод, че децата до 14 години могат да посещават самостоятелно обществени места, а не само до 20,00 часа, както е според закона, а втората разпоредба противоречи на чл.45, ал.ІІ от Закона за закрила на детето, защото предвижда размер на санкции, различен от законоустановения.

Приложение: Препис от протеста за ответната страна – Добрички общински съвет.



Прокурор:

ЗЗ/А

/Веселин Вичев/

РАЗПОРЕЖДАНЕ

20.06.2019 г. гр.Добрич

ТЕОДОРА МИЛЕВА – съдия–докладчик по адм. дело №390/2019 г. по описа на Административен съд – гр.Добрич, след като извърши проверка за редовността на подаден протест от Веселин Вичев – Прокурор в Окръжна прокуратура гр. Добрич срещу Наредба №1 за осигуряване на обществения ред, поддържането и опазването на общинската собственост и околната среда на територията на община Добричка, приета с решение №158 от 31.03.2016 г., изменена с Решение №453 от 26.01.2017 г. на Добрички Общински съвет, в частта на чл.8, ал. 1 и чл.20, ал.1 и ал.3 от Наредбата, които се намирам в противоречие с разпоредби, представляващи нормативни разрешения от по-висок ранг, като се иска нейната незаконосъобразност, установи следното:

Тъй като протеста е подаден не чрез органа издал оспореният акт, то по делото липсва и административната преписка.

Предвид правния интерес на прокуратурата от оспорването, съгласно чл.188 от АПК, същото следва да се съобщи по реда на чл.180, ал.1 от АПК, т.е. чрез обявление в Държавен вестник. По делото обаче липсват доказателства за внесена по сметка на Държавен вестник такса за обнародване в размер на 20 лв. Следва да се предостави възможност Окръжна прокуратура гр. Добрич да изправи нередовността на протеста си като представят в деловодството на АС гр.Добрич в 7 /седем/ дневен срок от съобщаване на настоящото разпореждане вносна бележка за заплатена по сметка на Държавен вестник държавна такса за обнародване на оспорването в размер на 20 лв. При неизпълнение, производството по делото ще бъде прекратено.

Независимо от горното, съдът намира, че следва да насрочи производството за разглеждане в публично съдебно заседание.

С оглед горното и на основание чл.196 във вр. с чл.157, ал.1 от АПК и на осн. чл.152 от АПК, Административен съд гр.Добрич

РАЗПОРЕДИ:

ЗАДЪЛЖАВА ОП Добрич в 7 /седем/ дневен срок от съобщаване на настоящото разпореждане да представи в деловодството на АС гр.Добрич вносна бележка за заплатена по сметка на Държавен вестник държавна такса за обнародване на оспорването в размер на 20 лв.

При неизпълнение, производството по делото ще бъде прекратено.

След внасяне на таксата за обнародване оспорването да се съобщи чрез обявление в Държавен вестник оспорения административен акт и номера на образуваното дело, копие от обявлението да се постави на определеното за това

място в съда и да се изпрати за публикуване в Интернет страницата на Върховния административен съд.

ДА СЕ УКАЖЕ в обявлението, че на основание чл. 189, ал. 2 АПК всеки, който има правен интерес, може да се присъедини към оспорването или да встъпи като страна наред с административния орган до началото на устните състезания при всяко положение на делото, без да има право да иска повтаряне на извършени процесуални действия. Препис от молбата за присъединяване или за встъпване се връчва на насрещните страни.

НАСРОЧВА АД № 390/2019 г. за 17.09.2019 г. от 13.10 часа, за която дата и час **ДА СЕ ПРИЗОВАТ** страните: протестираща страна – Окръжна Прокуратура гр. Добрич и ответникът - Общински съвет община Добричка.

Да се изпрати на ответната страна постъпилият протест с право на отговор в 7-дневен срок от получаване на настоящото разпореждане.

УКАЗВА на ответника, че на основание чл. 170 ал. 1 АПК, административният орган и лицата, за които оспореният административен акт е благоприятен, трябва да установят съществуването на фактическите основания, посочени в него, и изпълнението на законовите изисквания при издаването му.

ЗАДЪЛЖАВА ответника в посочения по-горе срок да представи надлежно заверени копия на пълната преписка по приемане на протестираната Наредба, вкл. пълния протокол от заседанието, на което е прието решението относно същата, данни за общия брой на общинските съветници, съответно колко са присъствали и колко са гласували вкл. и данни, че решението е включено в дневния ред на заседанието; доказателства, че решението за изменение и допълнение на наредбата е разгласено по реда на чл. 78, ал. 3 от АПК - публикацията в местните печатни издания, на интернет - страницата на общината или по друг начин; доказателства, че е спазен редът за издаването на решението, с което се изменя нормативен акт - чл. 77 от АПК във връзка с чл.26 - чл. 28 от Закона за нормативните актове, както и действащата Наредба №1 за осигуряване на обществения ред, поддържането и опазването на общинската собственост и околната среда на територията на община Добричка.

Разпореждането да се съобщи на страните.

Разпореждането не подлежи на обжалване.

СЪДИЯ: *ЗЗПД*